



Nabycie przedsiębiorstwa a planowanie podatkowe

W trakcie transakcji nabycia przedsiębiorstwa, zainteresowany akwizycją podmiot powinien sobie odpowiedzieć na pytanie, w jaki sposób przeprowadzić ją, aby z podatkowego punktu widzenia transakcja inwestycyjna odpowiadała jego potrzebom biznesowym oraz umożliwiała zaplanowanie jej potencjalnego zakończenia. Inwestor powinien również rozważyć kwestię odpowiedzialności za zobowiązania podatkowe związane z przejściem danego przedsiębiorstwa. W szczególnym bowiem przypadku może się zdarzyć, że inwestor będzie odpowiadał za długi podatkowe poprzedniego właściciela do czasu upływu okresu przedawnienia tych zobowiązań.

W zależności od tego, co jest przedmiotem zainteresowania potencjalnego inwestora, transakcja może dotyczyć przejścia kontroli nad przedsiębiorstwem poprzez nabycie kontrolowanego pakietu udziałów w danym przedsiębiorstwie (tzw. share deal) lub też transakcja nabycia dotyczy wyłącznie poszczególnych aktywów, grupy aktywów, wyodrębnionego zespołu składników majątkowych i niemajątkowych przedsiębiorstwa (tzw. asset deal). Możemy również mówić o podejściu mieszanym, w którym inwestor nabywa pakiet kontrolny udziałów w spółce, przy jednoczesnym przejściu kontroli nad poszczególnymi aktywami lub pasywami spółki.

Z perspektywy inwestora, właśnie ten ostatni przypadek zasługuje na uwagę, gdyż potencjalnie może prowadzić do lepszego ustrukturyzowania transferu dochodów do właścicieli niż w przypadku nabycia samych udziałów w danym przedsiębiorstwie.

Z reguły, bowiem w momencie nabycia przedsiębiorstwa, jest ono niedokapitalizowane - albo poprzedni właściciel zwiększał poziom długu podporządkowanego, albo też poszukiwał finansowania zewnętrznego. W sytuacji, gdy mamy do czynienia z niedokapitalizowanym i znacznie zadłużonym przedsiębiorstwem, przejście kontroli poprzez zakup części

udziałów tego przedsiębiorstwa, przy jednoczesnym przejściu kontroli nad zobowiązaniami przedsiębiorstwa może stanowić o alternatywnym sposobie wykorzystania przyszłych dochodów generowanych przez to przedsiębiorstwo. Przedsiębiorstwo to, bowiem w związku z generowaniem nadwyżek finansowych będzie mogło przeznaczyć te nadwyżki w pierwszej kolejności na spłatę zaciągniętych zobowiązań, a dopiero potem na wypłatę dywidendy.

Z perspektywy aktualnych przepisów prawa podatkowego (w szczególności obowiązujących przepisów w zakresie niedostatecznej kapitalizacji oraz zasady ochrony praw nabytych dla zobowiązań zaciągniętych przed 1 stycznia 2015 roku), zdecydowanie korzystniejsze jest przejście wierzytelności przysługujących wierzycielom przedsiębiorstwa, innym niż bezpośredni właściciele, od których następuje zakup udziałów. W takiej sytuacji, ograniczenia prawne w zakresie możliwości zaliczenia do kosztów uzyskania przychodów wydatków poniesionych na obsługę tego finansowania nie powinny mieć zastosowania.

Jednocześnie, odpowiednia strukturyzacja ceny nabycia pakietu kontrolnego udziałów w przedsiębiorstwie, z równoległym przejściem istniejących, wymagalnych wierzytelności przysługujących wobec tego przedsiębiorstwa, pozwala na efektywne podatkowo dokapitalizowanie spółki kontrolowanej, w tym w ramach konwersji długu na kapitał zakładowy tego przedsiębiorstwa. Ale to już temat na kolejną dyskusję.



Joanna Wieczorek
Directeur du French Desk
Joanna.Wieczorek@ssw.pl



Agnieszka Pajurek
Senior Associate, Doradca podatkowy
Agnieszka.Pajurek@ssw.pl

Kancelaria Prawna
SSW Spaczyński, Szczepaniak i Wspólnicy S.K.A.

Biuro w Warszawie
Rondo ONZ 1
XII piętro
00-124 Warszawa

tel./phone +48 22 544 87 00
fax +48 22 544 87 01
warszawa@ssw.pl

Biuro w Poznaniu
ul. Mielżyńskiego 14
Okrągłak, VII piętro
61-725 Poznań

tel./phone + 48 61 625 16 00
fax + 48 61 625 16 01
poznan@ssw.pl

www.ssw.pl



Les aspects fiscaux de l'acquisition d'entreprise

À l'occasion de l'acquisition d'une entreprise, l'acteur économique intéressé devrait se répondre à la question de savoir comment organiser cette transaction pour que l'investissement réponde, du point de vue fiscal, à ses besoins d'affaires et permette de planifier son terme potentiel. L'investisseur devrait aussi considérer les questions de responsabilité des dettes fiscales liées à la reprise de l'entreprise. Il peut arriver que, le cas échéant, l'investisseur soit susceptible d'être tenu des dettes fiscales du propriétaire précédent jusqu'à la prescription de celles-ci.

En effet, en fonction de l'objet visé par l'intérêt de l'investisseur potentiel, la transaction peut concerner la prise du contrôle de l'entreprise par l'acquisition d'un paquet de titres de participation de contrôle de l'entreprise considérée (share deal) ou bien la transaction d'acquisition ne concerne que des éléments choisis de l'actif, d'un groupe d'éléments d'actif, d'un ensemble d'éléments corporels et incorporels de l'entreprise (asset deal). Nous pouvons aussi considérer une approche mixte où l'investisseur acquiert un paquet de contrôle de la société tout en prenant le contrôle des éléments définis de l'actif ou du passif social.

Ce dernier cas de figure est susceptible de revêtir une importance capitale pour l'investisseur parce que, potentiellement, il permet de mieux structurer le transfert des revenus aux propriétaires que dans le cas de l'acquisition de seuls titres de participation dans la société.

En principe, au moment de l'acquisition de l'entreprise, celle-ci n'est pas suffisamment dotée en capital – soit le propriétaire précédent a augmenté le niveau des dettes, soit il a cherché des financements externes. Dans la situation où nous sommes en face d'une entreprise insuffisamment dotée en capital ou considérablement endettées, la reprise du contrôle par l'acquisition d'une partie des participations à celle-ci avec la reprise concomitante du contrôle des dettes de l'entreprise

peuvent décider des modalités alternatives d'utilisation des produits à générer par la société. En effet, cette entreprise générant des excédents financiers pourra les affecter, en premier lieu, au remboursement des dettes et, seulement, en second lieu, aux versements de dividendes.

À la lumière des dispositions du droit fiscal actuellement en vigueur (et, notamment, des dispositions en vigueur concernant les entreprises insuffisamment dotées en capital et les règles de protection des droits acquis pour les dettes contractées avant le 1^{er} janvier 2015), il est décidément plus avantageux de reprendre les créances auxquelles ont droit les créanciers de l'entreprise autres que les propriétaires directs à qui les titres de participation sont achetées. Dans cette situation les restrictions légales en matière de possibilités de faire passer aux frais déductibles les dépenses consenties à ce titre ne devraient pas s'appliquer. Dans le même temps, une structuration adéquate du prix d'acquisition du paquet de parts de contrôle dans l'entreprise, avec la reprise concomitante des créances exigibles de cette entreprise, permet de recapitaliser efficacement la société contrôlée, y compris dans le cadre de la conversion des dettes en capital social de cette entreprise. Mais c'est déjà le sujet pour une autre discussion.



Joanna Wieczorek
Directeur du French Desk
Joanna.Wieczorek@ssw.pl



Agnieszka Pajurek
Senior Associate, Conseiller Fiscal
Agnieszka.Pajurek@ssw.pl

Cabinet d'Avocat
Spaczyński, Szczepaniak i Wspólnicy S.K.A.

Bureau à Varsovie
Rondo ONZ 1
00-124 Varsovie

T: +48 22 544 87 00
F: +48 22 544 87 01
warszawa@ssw.pl

Bureau à Poznań
ul. Mielżyńskiego 14
Okraglak, 7^{ème} étage
61-725 Poznań

T: +48 61 625 16 00
F: +48 61 625 16 01
poznan@ssw.pl

www.ssw.pl